

STUDI E PUBBLICAZIONI DELLA
RIVISTA DI DIRITTO INTERNAZIONALE PRIVATO E PROCESSUALE

65

ANDREA CARLEVARIS

LA TUTELA CAUTELARE NELL'ARBITRATO INTERNAZIONALE



CASA EDITRICE DOTT. ANTONIO MILANI
2006

INDICE-SOMMARIO

<i>Abbreviazioni</i>	XIII
----------------------------	------

INTRODUZIONE

1. La rilevanza della tutela cautelare nell'arbitrato internazionale	3
2. Nozione e classificazioni.....	7
3. (<i>segue</i>): Le misure relative alle prove	13
4. Terminologia e delimitazione del campo di indagine	16
5. (<i>segue</i>): L'arbitrato internazionale.....	17
6. Contenuto e piano dell'indagine	26

CAPITOLO PRIMO

IL FONDAMENTO DELLA COMPETENZA DEGLI ARBITRI

1. I rapporti tra giurisdizione arbitrale e giurisdizione statale nella recente evoluzione delle legislazioni nazionali.....	31
2. La competenza concorrente al cautelare.....	35
3. La funzione sussidiaria della giurisdizione statale	36
4. La legge applicabile alla competenza arbitrale in materia cautelare	41
5. La volontà delle parti	46
6. La teoria dei poteri impliciti	49
7. La teoria dei poteri inerenti	55
8. La posizione degli arbitri.....	62

9. I limiti generali ai poteri degli arbitri	69
10. L'assenza di poteri coercitivi	71
11. La fase precedente la costituzione del tribunale arbitrale.....	74
12. I meccanismi cautelari pre-arbitrali	77
13. (<i>segue</i>): Il procedimento di <i>référé pré-arbitral</i> della CCI.....	83
14. (<i>segue</i>): Le <i>Emergency Relief Rules</i> della WIPO e le <i>Optional Rules for Emergency Measures of Protection</i> della AAA.....	94
15. Le misure cautelari e i terzi	100
16. Il coordinamento tra la competenza degli arbitri e quella dei giudici ..	106
17. La «litispendenza» tra arbitri e giudici in materia cautelare.....	108
18. Conflitti tra provvedimenti	111
19. Il riesame dei provvedimenti	115

CAPITOLO SECONDO

LA COMPETENZA CONCORRENTE NELLE NORME
CONVENZIONALI INTERNAZIONALI, NELLE LEGISLAZIONI
NAZIONALI E NEI REGOLAMENTI ARBITRALI

1. La convenzione di New York	119
2. (<i>segue</i>): La giurisprudenza statunitense relativa alla convenzione e la tutela cautelare (critica).....	121
3. La convenzione di Washington.....	132
4. (<i>segue</i>): La competenza cautelare dei tribunali arbitrali ICSID nella giurisprudenza, nella prassi arbitrale e in dottrina	137
5. (<i>segue</i>): La revisione del regolamento ICSID	152
6. La convenzione di Ginevra.....	158
7. Le legislazioni nazionali.....	160
8. La legge modello UNCITRAL	161
9. Svizzera.....	164
10. Inghilterra	171
11. Francia.....	184
12. (<i>segue</i>): Il <i>référé-provision</i>	198
13. Altre legislazioni a competenza concorrente	210
14. Legislazioni a competenza esclusiva dell'autorità giudiziaria.....	217
15. I regolamenti arbitrali.....	220
16. Il regolamento CCI	222
17. Le <i>Rules</i> della <i>London Court of International Arbitration</i>	232

18. Il regolamento UNCITRAL e l'esperienza del Tribunale Iran-Stati Uniti	235
19. Altri regolamenti.....	238
20. (<i>segue</i>): I regolamenti italiani	242
21. La compatibilità della competenza dei giudici con la convenzione arbitrale	244

CAPITOLO TERZO

LA COMPETENZA ESCLUSIVA DEI GIUDICI E L'ESPERIENZA ITALIANA

1. La vicenda legislativa.....	251
2. La <i>ratio</i> del divieto (critica).....	255
3. La portata del divieto	263
4. (<i>segue</i>): L'istruzione preventiva	267
5. Gli effetti del divieto	272
6. (<i>segue</i>): Soluzioni proposte a sostegno di un limitato potere cautelare degli arbitri	275
7. L'esperibilità dei meccanismi di tutela cautelare pre-arbitrale nell'ordinamento italiano	280
8. Tutela cautelare e arbitrato irrituale: l'evoluzione dell'ordinamento ...	283
9. (<i>segue</i>): La soluzione alla luce del regime attuale	301
10. L'arbitrato estero.....	306
11. I poteri cautelari degli arbitri nel nuovo arbitrato societario	310

CAPITOLO QUARTO

IL PROCEDIMENTO CAUTELARE DAVANTI AGLI ARBITRI

1. I limiti <i>ratione materiae</i> ai poteri degli arbitri.....	319
2. Le regole applicabili alla procedura cautelare davanti agli arbitri	331
3. Il principio della domanda.....	333
4. Il tempo della domanda e l'accertamento della competenza del tribunale arbitrale	336

5. Le misure cautelari <i>ex parte</i>	342
6. (<i>segue</i>): Le legislazioni nazionali e i regolamenti arbitrali.....	355
7. (<i>segue</i>): I lavori dell'UNCITRAL relativi alle misure cautelari <i>ex parte</i>	363
8. (<i>segue</i>): Conclusioni	375
9. La prestazione di garanzie da parte dell'istante	378
10. La forma del provvedimento cautelare.....	383
11. (<i>segue</i>): Lodi cautelari a fondamento contrattuale (critica).....	394
12. (<i>segue</i>): Conclusioni	402
13. Le categorie di misure cautelari arbitrali.....	407
14. Misure tendenti alla conservazione dello <i>status quo</i> , o al ristabilimento della situazione preesistente, onde evitare il prodursi di un danno irreparabile.....	411
15. Le <i>anti-suit injunctions</i> arbitrali.....	416
16. (<i>segue</i>): L'arbitrato CCI.....	420
17. (<i>segue</i>): L'arbitrato ICSID	422
18. (<i>segue</i>): Il Tribunale Iran-Stati Uniti.....	429
19. Le misure destinate a garantire l'esecuzione del lodo	435
20. Le misure cautelari relative alle spese della procedura	440
21. Le misure relative agli anticipi sulle spese della procedura arbitrale...	441
22. (<i>segue</i>): Le eccezioni all'obbligo di contribuzione.....	460
23. Le garanzie relative alle spese legali delle parti (<i>cautio iudicatum solvi</i>)	463
24. Le provvisionali	475
25. Le misure relative alle prove	478
26. La competenza sulla responsabilità in caso di misura ingiustificata	480

CAPITOLO QUINTO

IL RICONOSCIMENTO E L'ESECUZIONE DELLE MISURE CAUTELARI ARBITRALI

1. Attuazione, riconoscimento ed esecuzione delle misure cautelari arbitrali	485
2. Gli strumenti coercitivi a disposizione degli arbitri	490
3. (<i>segue</i>): Le <i>astreintes</i> e la minaccia di sanzioni penali	495
4. Riconoscimento ed esecuzione delle misure cautelari nell'ordinamento della sede dell'arbitrato e riconoscimento ed esecuzione delle misure estere	501

5. I diversi modelli legislativi	504
6. Il sistema dell' <i>exaequatur</i>	508
7. L'assistenza giudiziale: il sistema svizzero	516
8. (<i>segue</i>): Il sistema tedesco.....	523
9. (<i>segue</i>): Altri sistemi di assistenza.....	528
10. Il modello misto: il sistema inglese.....	530
11. Il riconoscimento e l'esecuzione delle misure estere	537
12. (<i>segue</i>): L'applicabilità della convenzione di New York al riconoscimento dei provvedimenti cautelari esteri.....	542
13. (<i>segue</i>): I requisiti per il riconoscimento secondo la convenzione.....	551
14. (<i>segue</i>): Conclusioni	559
15. Il riconoscimento e l'esecuzione in Italia dei provvedimenti cautelari esteri.....	562
16. Il riconoscimento e l'esecuzione dei provvedimenti cautelari pre-arbitrali	566
17. I lavori dell'UNCITRAL relativi all'esecuzione delle misure cautelari arbitrali.....	572

CONCLUSIONI

1. La facoltà di scelta dell'organo giudicante al cautelare.....	585
2. L'affermazione del modello a competenza concorrente.....	586
3. La singolarità italiana.....	587
4. L'emersione di principi generali del procedimento cautelare arbitrale	588
5. La necessità di una disciplina del riconoscimento e dell'esecuzione delle misure arbitrali e le diverse soluzioni prospettate.....	590
6. (<i>segue</i>): Le ragioni della preferenza per uno strumento convenzionale <i>ad hoc</i>	593
 <i>Bibliografia generale</i>	601
<i>Indice della giurisprudenza</i>	633